

WIF.WA.II.8523.17.2017.MA  
IK: 42107

Sp. z o.o.

ul. .

## DECYZJA

- I. Na podstawie art. 94a ust. 2 i 3 ustawy z dnia 6 września 2001 r. – Prawo Farmaceutyczne (t.j. Dz.U. 2017 poz. 2211 z późn. zm.) zwanej dalej: „ustawą farmaceutyczną” oraz na podstawie art. 104 § 1 w związku z art. 107 § 1-3 ustawy z dnia 14 czerwca 1960 r. – Kodeks postępowania administracyjnego (Dz.U. 2017 poz. 1257 z późn. zm.), zwanej dalej: „kpa” Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zwany dalej: „Organem” po przeprowadzeniu postępowania w sprawie podejrzenia prowadzenia reklamy apteki ogólnodostępnej o nazwie przez spółkę Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w zwaną dalej: „Stroną” w postaci umieszczenia banneru w przy ul. o treści: ul. obok delikatesów Bonna NARESZCIE W

Organ mając na uwadze cały, zgromadzony do tej pory, materiał dowodowy wydaje decyzję w której:

### Nakazuje zaprzestanie prowadzenia reklamy

- II. Na podstawie art. 129b ust. 1 i 2 ustawy – Prawo Farmaceutyczne Organ **nakłada na Stronę karę pieniężną w wysokości 20 000 zł (dwadzieścia tysięcy złotych 0/100)** z tytułu naruszenia zakazu, o którym mowa w art. 94a ust. 1 ustawy – Prawo Farmaceutyczne w zakresie przedstawionym w pkt I sentencji decyzji, płatną do budżetu państwa.
- III. Nakazowi w pkt I zgodnie z art. 94a ust. 4 ustawy – Prawo Farmaceutyczne niniejszej decyzji Organ **nadaje rygor natychmiastowej wykonalności.**

## UZASADNIENIE

W dniu 11 października 2017 r. Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny wszczął z urzędu postępowanie w celu wyjaśnienia czy doszło do naruszenia art. 94a ust. 1 ustawy – Prawo Farmaceutyczne w związku z umieszczeniem banneru w przy ul. o treści: ul. obok delikatesów Bonna NARESZCIE W

W powyższym piśmie (odebrane przez Stronę w dniu 18 października 2017 r.) Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zwrócił się do Strony z jednoczesnym wezwaniem do:

1. Podania daty umieszczenia napisu/plakatu;
2. Wskazania podmiotu, na którego zlecenie wykonano projekt napisu/plakatu;
3. Nadesłania egzemplarza napisu/plakatu
4. Wskazania wszystkich miejsc, w których został umieszczony napis/plakat.

W odpowiedzi na pismo z dnia 11 października Strona pismem z dnia 20 października 2017 r. udzieliła wyjaśnień, iż w/w banner, został umieszczony w przy ul. w grudniu 2016 r. W odpowiedzi na pytania nr 2 i 4 Strona wskazała, iż banner został wykonany oraz umieszczony w przy ul. na zlecenie Strony i rzeczone miejsce jest jedynym w którym banner się znajduje. Na pytanie nr 3 Strona wyjaśniła, że nie jest w stanie przekazać Organowi egzemplarza

bannera z uwagi na rozmiary przedmiotu. W załączeniu Strona dołączyła wydruk aktualnego odpisu z Krajowego Rejestru Sądowego.

Pismem z dnia 10 sierpnia 2018 r. (odebrane przez Stronę w dniu 21 sierpnia 2018) Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zawiadomił Stronę o zamiarze zakończenia postępowania oraz poinformował ją o prawie do czynnego udziału w każdym stadium postępowania, wypowiedzenia się odnośnie zebranych materiałów i dowodów, przegładania akt sprawy a także do brania udziału w przeprowadzeniu dowodu. W tym samym piśmie Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zwrócił się do Strony z prośbą o wyjaśnienie i sprecyzowanie kwestii dotyczących:

1. Wskazania podmiotu, na którego zlecenie wykonano projekt banneru z w/w napisem oraz podmiotu, który zlecił umieszczenie banneru w przy ul. ' .
2. Wskazania wszelkich miejsc w których banner został umieszczony tj. dokładnej lokalizacji z podaniem nr budynków,
3. Wskazania dokładnej daty umieszczenia banneru w przy ul. .

W odpowiedzi na pismo z dnia 10 sierpnia 2018 r. (odebrane przez Stronę w dniu 21 sierpnia 2018 r.) Strona udzieliła Organowi wyjaśnień stwierdzając, że zarówno podmiotem zlecającym umieszczenie banneru jak również jego wykonanie w w/w miejscu jest prawdopodobnie spółka Sp. z o.o. z siedzibą w . W przedmiocie wskazania miejsc umieszczenia banneru, Strona wyjaśniła, że wyłącznym miejscem umieszczenia w/w przedmiotu jest ul. ' w . Odnośnie pytania dotyczącego daty umieszczenia banneru, Strona wyjaśniła, że ze względu na znaczący wpływ czasu nie jest ona w stanie dokładnie sprecyzować i poinformować Organ o dacie umieszczenia omawianego przedmiotu.

Do dnia dzisiejszego Strona nie złożyła dodatkowych wyjaśnień jak również nie przedstawiła żadnych nowych żądań i nie zgłosiła nowych wniosków dowodowych.

**Po przeanalizowaniu całego materiału dowodowego Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny zważył co następuje:**

#### **Stwierdzenie naruszenia**

Spółka Spółka z ograniczoną odpowiedzialnością z siedzibą w Michałowicach umieściła banner w przy ul. ' o treści: obok delikatesów Bonna NARESZCIE W

Przedmiotowy banner jest dużych rozmiarów ( jego wymiary to ok. 3 m x 1 m.) i umieszczony jest w odległości około 1 km od apteki, za to naprzeciwko wejścia do często odwiedzanej przez potencjalnych klientów dużej placówki handlowej.

Treść umieszczona na banerze nie tylko wskazuje na lokalizację, ale też zachęca do zainteresowania się ofertą wskazanej apteki. Wyraz „NARESZCIE” zastosowany jest w tym przypadku w kontekście nastąpienia czegoś długo wyczekiwanego.

Na banerze zastosowane zostały dwa jasne kolory (biały i pomarańczowy). Ponadto umiejscowiono na nim napisy zawierające drukowane litery o dużej czcionce gdzie część z nich w kolorze czarnym znajduje się na białym tle a część z nich w kolorze białym na pomarańczowym tle. Zastosowana kombinacja pod względem wizualnym z łatwością może przyciągnąć uwagę potencjalnych odbiorców. Powyższe w ocenie Organu jednoznacznie świadczy o prowadzeniu przez Stronę reklamy apteki.

Zgodnie z wiedzą Organu Strona w dalszym ciągu prowadzi w/w reklamę ponieważ Organ do dnia dzisiejszego nie otrzymał żadnych informacji lub wyjaśnień o zaprzestaniu prowadzenia reklamy w formie banneru.

W toczącym się postępowaniu Stronie zarzucono prowadzenie reklamy apteki ogólnodostępnej zlokalizowanej w przy ul. ' co stanowi czyn naruszający art. 94a ust. 1 ustawy farmaceutycznej.

Zgodnie z treścią art. 94a ust. 1, 2 i 3 ustawy farmaceutycznej zabroniona jest reklama aptek i punktów aptecznych oraz ich działalności. Wyjątek stanowi informacja o lokalizacji i godzinach pracy apteki lub punktu aptecznego. Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny sprawuje nadzór nad przestrzeganiem przepisów ustawy – Prawo Farmaceutyczne w zakresie działalności reklamowej aptek, punktów aptecznych i placówek obrotu poza aptecznego. W razie stwierdzenia naruszenia w/w przepisu Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny nakazuje w drodze art. 104 § 1 kpa zaprzestanie prowadzenia takiej reklamy

Sądu Najwyższego wyrokiem z dnia 2 października 2007 r. sygn. akt: II CSK 289/07 , OSNC 2008, nr 12, poz. 140 dotyczącego reklamy działalności apteki wskazał: (...) Powszechnie przyjmuje się, że reklamą są wszelkie formy przekazu, w tym także takie, które nie zawierając w sobie elementów ocennych ani zachęcających do zakupu, mogą jednak zostać przyjęte przez ich odbiorców jako zachęta do ich kupna”.

Powyższą tezę potwierdza również Naczelny Sąd Administracyjny, stwierdzając w wyroku z dnia 25 sierpnia 2016 r., że: (...) Wypowiedź jest reklamą, gdy nad warstwą informacyjną przeważa zachęta do nabycia towaru - taki cel przyświeca nadawcy wypowiedzi i tak odbiera ją przeciętny odbiorca, do którego została skierowana (...).

W kolejnym wyroku z dnia 24 września 2014 r. sygn. akt: II GSK 1102/13 CBOSA Naczelny Sąd Administracyjny stwierdził, że za reklamę apteki należy uznać każde działanie „zmierzające do zwiększenia sprzedaży”.

W odniesieniu do niniejszej sprawy warto przytoczyć również wyrok Wojewódzkiego Sądu Administracyjnego z dnia 22 maja 2014 r. sygn. akt: VI SA/WA 2935/13 w którym Sąd stwierdził iż: (...) zawarty na banerze typowy slogan spełnia swoją funkcję reklamową, bowiem odnosząc się do nazwy apteki ma zadanie zachęcić pacjentów do zakupu produktów leczniczych. (...)

Mając powyższe na uwadze w ocenie Organu umieszczenie banneru zawierającego w/w informacje jednoznacznie wskazuje, iż intencją Strony była chęć pozyskania jak największej liczby odbiorców a co za tym idzie realne zwiększenie obrotów prowadzonej apteki czym Strona naruszyła dyspozycję art. 94a ust. 1 ustawy farmaceutycznej.

#### **Kara Pieniężna**

Zgodnie z treścią art. 129b ust. 1 i 2 ustawy farmaceutycznej karze pieniężnej w wysokości do 50 000 złotych podlega ten kto wbrew przepisom art. 94a prowadzi reklamę apteki, punktu aptecznego, placówki obrotu poza aptecznego oraz ich działalności. Karę pieniężną określoną w ust. 1 nakłada Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny w drodze decyzji administracyjnej. Przy ustalaniu wysokości kary uwzględnia się w szczególności okres, stopień oraz okoliczności naruszenia przepisów ustawy, a także uprzednie naruszenie przepisów. Nałożenie kary pieniężnej za naruszenie przepisów o zakazie prowadzenia reklamy apteki ma charakter obligatoryjny toteż Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny jako Organ w niniejszym postępowaniu nie ma możliwości odstąpienia od jej nałożenia na Stronę.

Biorąc pod uwagę powyższe okoliczności Organ ustalił następujące fakty:

#### **☐ Charakterystyka przedmiotu – przesłanka przemawiająca na niekorzyść Strony**

Ze zgromadzonego przez Organ materiału wynika że:

- 1) Przedmiotowy banner jest dużych rozmiarów ( jego wymiary to ok. 3 m x 1 m.),
- 2) Treść umieszczona na banerze zachęca do zainteresowania się ofertą wskazanej apteki,
- 3) Na Banerze zastosowane zostały dwa jasne kolory (biały i pomarańczowy). Ponadto umiejscowiono na nim napisy zawierające drukowane litery o dużej czcionce gdzie część z nich w kolorze czarnym znajduje się na białym tle a część z nich w kolorze białym na pomarańczowym tle. Zastosowana

kombinacja pod względem wizualnym z łatwością może przyciągnąć uwagę potencjalnych odbiorców.

Powyższe elementy tworzące całość sprawiają, że przedmiot ten jest bardzo dobrze widoczny zarówno w ciągu dnia jak i w porze nocnej co niewątpliwie może ułatwić potencjalnym odbiorcom zapoznanie się z jego treścią i zostać przez nich odebrane jako zachęta do skorzystania z usług apteki.

**☐ Długi okres umiejscowienia przedmiotu** - przesłanka przemawiająca na niekorzyść Strony

Strona w piśmie z dnia 20 października 2017 r. wskazała, że banner został umieszczony w przy ul. ' ' w grudniu 2016 roku. Jako, że Strona nie dostarczyła Organowi żadnych informacji lub wyjaśnień o zaprzestaniu prowadzenia reklamy w formie banneru z w/w miejsca należy założyć, że ów przedmiot do dnia dzisiejszego znajduje się w w/w miejscu,

**☐ Duża odległość między lokalizacją umieszczenia banneru (ul. ' ') a lokalizacją (ul. ' ');** odległość pomiędzy apteką a lokalizacją banneru wynosi około 1 km, naprzeciwko wejścia do często odwiedzanej przez potencjalnych klientów dużej placówki handlowej. - przesłanka przemawiająca na niekorzyść Strony,

**☐ Prowadzona reklama dotyczyła tylko jednej apteki** – przesłanka przemawiająca na korzyść Strony,

**☐ Przedmiotem postępowania był jeden typ naruszenia art. 94a ust. 1 prawa farmaceutycznego** - przesłanka przemawiająca na korzyść Strony,

**☐ Przedsiębiorca prowadzący działalność gospodarczą w formie apteki ma obowiązek stosować się do przepisów regulujących ten rodzaj działalności a w szczególności przepisy ustawy farmaceutycznej odnoszące się do reklamy apteki** - przesłanka przemawiająca na niekorzyść Strony.

**Mając na względzie wskazane powyżej przesłanki mające wpływ na wymiar kary pieniężnej, Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny nałożył na Stronę karę pieniężną w wysokości 20 000 zł czyli kwotę za jeden rodzaj naruszenia zakazu wynikającego z art. 94a ust. 1 ustawy - Prawo Farmaceutyczne.**

Na podstawie art. 129ba ust. 1 i 2 ustawy – Prawo Farmaceutyczne karę pieniężną uiszcza się w terminie siedmiu dni licząc od dnia, w którym decyzja stała się ostateczna przy czym od kary pieniężnej nieuiszczonej w terminie naliczane są odsetki ustawowe. Karę pieniężną należy przesłać na konto Wojewódzkiego Inspektoratu Inspekcji Farmaceutycznej w Warszawie ul. Floriańska 10; 03-707 Warszawa:

**NARODOWY BANK POLSKI O. WARSZAWA 06 1010 1010 0155 1222 3100 0000.**

#### **Rygor natychmiastowej wykonalności**

Zgodnie z treścią art. 94a ust. 4 ustawy – Prawo Farmaceutyczne decyzji, która nakazuje zaprzestanie prowadzenia reklamy apteki i punktu aptecznego oraz ich działalności nadaje się rygor natychmiastowej wykonalności. Powyższy art. nie pozostawia Organowi swobody w kwestii nałożenia na decyzję rygoru natychmiastowej wykonalności decyzji, lecz z jego treści wynika wprost, że Organ jest wręcz zobligowany do nadania decyzji w/w rygoru.

#### **Pouczenie**

Od niniejszej decyzji stronie służy, na podstawie art. 127 § 1 i 2 oraz art. 129 § 1 i 2 kpa odwołanie, za pośrednictwem Mazowieckiego Wojewódzkiego Inspektora Farmaceutycznego w Warszawie, do Głównego Inspektora Farmaceutycznego, w terminie czternastu dni od dnia doręczenia decyzji.

Zgodnie z art. 127a § 1 i 2 w trakcie biegu terminu Stronie przysługuje również zrzeczenie się prawa do wniesienia odwołania przy czym Organ informuje Stronę iż skorzystanie z powyższego prawa spowoduje, że decyzja uprawomocni się i stanie się ostateczna bez możliwości jej wzruszenia.

Zgodnie z art. 130 § 3 pkt 1 w zw. z art. 94a ust. 4 ustawy – Prawo Farmaceutyczne wniesienie przez Stronę odwołanie od niniejszej decyzji nie wstrzymuje jej wykonania.

**MAZOWIECKI WOJEWÓDZKI  
INSPEKTOR FARMACEUTYCZNY**  
Mariola Kostewicz  
/ podpisano elektronicznie /

**Otrzymują:**

-

a/a.

, Sp. z o.o. ul. , ,

Potwierdzam zgodność kopii z dokumentem elektronicznym:

Identyfikator dokumentu	42107.133923.107090
Nazwa dokumentu	Decyzja nakazująca zaprzestania prowadzenia reklamy NARESZCIE W PIASTOWIE.pdf
Sygnatura dokumentu	WIF.WA.II.8523.17.2017
Data dokumentu	2018-10-19 11:16:07
Skrót dokumentu	E72D7E3FA63C8D487846956051A3903E176419 4D
Wersja dokumentu	1.3
Data podpisu	2018-10-19 11:15:58
Podpisane przez	Mariola Małgorzata Kostewicz Mazowiecki Wojewódzki Inspektor Farmaceutyczny
	EZD 3.71.456.456.4946
Data wydruku:	2018-10-23 08:08:08
Autor wydruku:	Rulska Ewa starszy inspektor